**İKİNCİ HAFTA:**

**KANUNİLİK İLKESİ**

Kanunilik ilkesine göre; suç, ceza ve güvenlik tedbirleri ancak (sadece) kanunla (yasayla) konulabilir. Evrensel Beyanname, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi, Anayasa ve Türk Ceza Kanunu hükümleri, biçimsel (şekli) kanunilik ilkesini kabul etmiştir. Buna göre; suçlar, cezalar ve güvenlik tedbirleri sadece kanunla konulup kaldırılabilir. Kanunilik ilkesinde davranışa suç olma vasfını kanun verir. Bir davranış antisosyal, ahlaka aykırı ve hukuka aykırı olsa da kanun açıkça yasaklamadıkça suç sayılmaz.

**1- CEZA HUKUKUNUN KAYNAĞI**

**Anayasamızda ceza hukukunun kanunililiği benimsenmiştir. Bu nedenle ceza hukukunun tek kaynağı kanundur. Bunun hukuki dayanakları aşağıdaki düzenlemelerdir.**

**İNSAN HAKLARI EVRENSEL BEYANNAMESİ m.11’e göre “**Hiç kimse işlendiği sırada ulusal ya da uluslararası hukuka göre bir suç oluşturmayan herhangi bir eylem veya ihmalden dolayı suçlu sayılamaz. Kimseye suçun işlendiği sırada uygulanabilecek olan cezadan daha ağır bir ceza verilemez.”

**AVRUPA İNSAN HAKLARI SÖZLEŞMESİ m. 7’ye göre “**Hiç kimse, işlendiği zaman ulusal ve uluslararası hukuka göre bir suç sayılmayan bir fiil veya ihmalden dolayı mahkum edilemez. Yine hiç kimseye, suçun işlendiği sırada uygulanabilecek olan cezadan daha ağır bir ceza verilemez.

**ANAYASA m. 15’e göre, “** … suç ve cezalar geçmişe yürütülemez; suçluluğu mahkeme kararı ile saptanıncaya kadar kimse suçlu sayılamaz.”

**ANAYASA m. 38’e göre “**Kimse, işlendiği zaman yürürlükte bulunan kanunun suç saymadığı bir fiilden dolayı cezalandırılamaz; kimseye suçu işlediği zaman kanunda o suç için konulmuş olan cezadan daha ağır bir ceza verilemez.

Suç ve ceza zamanaşımı ile ceza mahkûmiyetinin sonuçları konusunda da yukarıdaki fıkra uygulanır.

Ceza ve ceza yerine geçen güvenlik tedbirleri ancak kanunla konulur.”

**TÜRK CEZA KANUNU m. 2’ye göre;**

“(1) Kanunun açıkça suç sayma­dığı bir fiil için kimseye ceza verilemez ve güven­lik ted­biri uygulanamaz. Kanunda yazılı cezalar­dan ve güvenlik tedbirlerinden başka bir ceza ve güvenlik tedbirine hükmolunamaz.

(2) İdarenin düzenleyici işlemleriyle suç ve ceza konulamaz.

(3) Kanunların suç ve ceza içeren hükümlerinin uygulanmasında kıyas yapılamaz. Suç ve ceza içeren hükümler, kıyasa yol açacak biçimde geniş yorumla­namaz.

**2- KANUNUN TEKELCİLİĞİ**

TÜRK CEZA KANUNU Suçta ve cezada kanunîlik ilkesi MADDE 2

(1) Kanunun açıkça suç sayma­dığı bir fiil için kimseye ceza verilemez ve güven­lik ted­biri uygulanamaz. Kanunda yazılı cezalar­dan ve güvenlik tedbirlerinden başka bir ceza ve güvenlik tedbirine hükmolunamaz.

(2)TCK m. 2/f.2 “İdarenin düzenleyici işlemleriyle suç ve ceza konulamaz.”

**Yukarıdaki düzenlemeler nedeniyle;**

ÖRF VE ADET CEZA HUKUKUNUN KAYNAĞI OLAMAZ.

İDARENİN DÜZENLEYİCİ İŞLEMLERİYLE SUÇ VE CEZA KONULAMAZ.

NOT: YARGITAY İÇTİHADI BİRLEŞTİRME KARARLARI, ANAYASA MAHKEMESİ VE UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ KARARLARI MAHKEMELERİ BAĞLAR.

ANAYASA m. 90’a göre “Usulüne göre yürürlüğe konulmuş milletlerarası andlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesine başvurulamaz. Usulüne göre yürürlüğe konulmuş temel hak ve özgürlüklere ilişkin milletlerarası andlaşmalarla kanunların aynı konuda farklı hükümler içermesi nedeniyle çıkabilecek uyuşmazlıklarda milletlerarası andlaşma hükümleri esas alınır.”

Bu düzenlemeye göre, usulünce yürürlüğe konulmuş olan milletlerarası anlaşmalar da ceza hukukunun kaynağı olabilir.

**3- KANUNUN AÇIKLIĞI**

TCK m. 2/f.3 “Kanunların suç ve ceza içeren hükümlerinin uygulanmasında kıyas yapılamaz. Suç ve ceza içeren hükümler, kıyasa yol açacak biçimde geniş yorumla­namaz.”

Olaya uygulanacak hukuk kuralının içeriğinde belirsizlik varsa, kuralının yorumlanması gerekir. Yorum, hukuk kurallarının gerçek amacının tespit edilmesini sağlar. Yorum yapılırken mantık kuralları (yorum araçları) kullanılır. Bunlar kıyas, aksi ile kanıt ve evleviyettir. Özel hukukta kıyas mümkünken, kanunilik ilkesi nedeniyle ceza hukukunda kıyas yasaktır. Çünkü ceza kanununun açıkça yasaklamadığı bir davranış, kıyas yapılarak cezalandırılamaz.

**4- CEZA KANUNLARININ ZAMAN BAKIMINDAN UYGULANMASI**

KURAL: CEZA HUKUKUNDA FİİLİN İŞLENDİĞİ ZAMANIN KANUNU UYGULANIR- CEZA KANUNLARI GEÇMİŞE UYGULANMAZ. (TCK. M. 7/F.1)

İSTİSNA: FİİLİN İŞLENDİĞİ ZAMANIN KANUNU İLE SONRADAN YÜRÜLÜĞE GİREN KANUNUN HÜKÜMLERİ BİRBİRİNDEN FARKLI İSE FAİLİN LEHİNE OLAN KANUN UYGULANIR VE İNFAZ EDİLİR.

LEHE OLAN CEZA KANUNLARI GEÇMİŞE UYGULANIR. (TCK. M . 7/F.2)

**Zaman bakımından uygulama**

**MADDE 7.–** (1) İşlendiği zaman yürürlükte bu­lunan kanuna göre suç sayılmayan bir fiilden dolayı kimseye ceza verilemez ve güvenlik tedbiri uygula­namaz. İşlendikten sonra yürürlüğe giren kanuna göre suç sayılmayan bir fiilden dolayı da kimse ce­zalandırılamaz ve hakkında güvenlik tedbiri uygula­namaz. Böyle bir ceza veya güvenlik tedbiri hükmolunmuşsa infazı ve kanunî neticeleri kendili­ğinden kalkar.

(2) Suçun işlendiği zaman yürürlükte bulunan ka­nun ile sonradan yü­rürlüğe giren kanunların hüküm­leri farklı ise, failin lehine olan kanun uygu­lanır ve infaz olunur.

(3) (Değişik: 29.06.2005 – 5377/2 md.) Hapis ce­zasının ertelenmesi, koşullu salıverilme ve teker­rürle ilgili olanlar hariç; infaz rejimine ilişkin hü­kümler, derhal uygulanır.

(4) Geçici veya süreli kanunların, yürürlükte bu­lundukları süre içinde işlenmiş olan suçlar hak­kında uygulanmasına devam edilir.

NOT: Hapis ce­zasının ertelenmesi, koşullu salıverilme ve teker­rürle ilgili olanlar hariç; infaz rejimine ilişkin hü­kümler, derhal uygulanır. (TCK M. 7/F.3) NOT: Geçici veya süreli kanunların, yürürlükte bu­lundukları süre içinde işlenmiş olan suçlar hak­kında uygulanmasına devam edilir. (TCK M. 7/F.4)